

[KARARI VEREN MAKAMIN BULUNDUĞU YER; bakanlık kararlarında: ANKARA] NÖBETÇİ İDARE MAHKEMESİ BAŞKANLIĞINA (Başka bir şehirde veriyorsanız: [Ankara] İdare Mahkemesi Başkanlığına gönderilmek üzere [bulunduğunuz yer] İdare Mahkemesi Başkanlığına)

YÜRÜTMENİN DURDURULMASI İSTEMLİDİR

DAVACI: [Şirket unvanı], Vergi No: [.....], MERSİS No: [.....]

Temsilcisi: [Yetkili Ad Soyad], T.C. Kimlik No: [.....]

Adresi: [.....]

[Kararla birlikte yasaklanan ortak ya da ?irketler de davac?ysa her birinin ad? veya unvan?, T.C. kimlik veya vergi no ve adresi ayr? sat?rda.]

VEKİLİ: [varsa: VEKİLİ: Av. Ad Soyad, adresi]

DAVALI: [Yasaklama kararını veren makam: Bakanlığı / belediye ihalelerinde Çevre, Şehircilik ve İklim Değişikliği Bakanlığı / il özel idaresi ihalelerinde İçişleri Bakanlığı / bir bakanlığa bağlı olmayan idarede o idarenin ihale yetkilisi], [adres]

DAVA KONUSU İŞLEM: Davalı [makam]ın [gg.aa.yyyy] tarihli ve [.....] sayılı Olur'u ile verilen, [gg.aa.yyyy] tarihli ve [.....] sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan; davacının [4734 sayılı Kanun m.58 / 4735 sayılı Kanun m.26] uyarınca [.....] süreyle bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklanmasına ilişkin işlem.

İLGİLİ İHALE: [İhaleyi yapan idare], [ihale kayıt numarası], [işin adı], ihale tarihi [gg.aa.yyyy]; [varsa] sözleşme tarihi [gg.aa.yyyy].

YAZILI BİLDİRİM (TEBLİĞ) TARİHİ: [gg.aa.yyyy] *[Tebli? yap?lmad?ysa: karar? gg.aa.yyyy tarihli Resmî Gazete'den / EKAP kayd?ndan / idarenin yaz?s?ndan ö?rendim.]*

KONU: Dava konusu yasaklama işleminin öncelikle teminatsız olarak yürütmesinin durdurulması, ardından iptali istemidir.

AÇIKLAMALAR:

1. **Süre, görev ve yetki.** İhaleden yasaklama kararları İYUK 20/A-1-a bendinde ivedi yargılama usulünün dışında tutulmuştur; bu davada genel dava açma süresi olan 60 gün uygulanır (İYUK 7/1). İşlem bana [gg.aa.yyyy] tarihinde tebliğ edildi ve dava bu süre içinde açılmıştır. İşlemi yapan makam [Ankara]'da bulunduğundan mahkemeniz yetkilidir (İYUK 32/1).

[SEÇENEK — dosyanıza uyuyorsa kullanın: üst makama başvurdunuz] İşleme karşı [gg.aa.yyyy] tarihinde [makam]a başvurarak kaldırılmasını istedim. Bu başvuru işlemeye başlamış dava süresini durdurdu; başvurum [gg.aa.yyyy] tarihli yazıyla reddedildi / 30 gün içinde cevaplanmadı ve kalan süre içinde dava açıyorum (İYUK 11).

2. **Olay.** [İhaleyi yapan idare] tarafından [gg.aa.yyyy] tarihinde yapılan [işin adı] ihalesine teklif verdim. [İhale üzerimde kaldı / sözleşme imzalandı / teklifim değerlendirme dışı bırakıldı.] İdare, [gg.aa.yyyy] tarihli yazısıyla benim [4734 m.17'nin (...) bendindeki / 4735 m.25'in (...) bendindeki] yasak fiili işlediğimi ileri sürerek durumu [gg.aa.yyyy] tarihinde davalı Bakanlığa bildirdi. Davalı, [gg.aa.yyyy] tarihli Olur'la [.....] süreli yasaklama kararı verdi; karar [gg.aa.yyyy] tarihinde Resmî Gazete'de yayımlandı.

3. Yetki yönünden hukuka aykırılık.

[SEÇENEK — kararı yanlış makam verdi] 4734 sayılı Kanunun 58/1. maddesi yasaklama kararını verecek makamı ihaleyi yapan idarenin türüne göre sayar: bakanlıklar ve bağlı-ilgili kuruluşlar için ilgili bakanlık, il özel idareleri için İçişleri Bakanlığı, belediyeler ve bağlı kuruluşları için kanunda Çevre ve Şehircilik Bakanlığı. Somut olayda ihaleyi [idare] yapmıştır ve yasaklama kararı [kanunda gösterilen makam] yerine [.....] tarafından verilmiştir. Yetkisiz makamca verilen karar bu nedenle iptal edilmelidir.

[SEÇENEK — 45 günlük süre geçti] Kanun, yasaklama kararının yasaklamayı gerektiren fiilin tespit edildiği tarihi izleyen en geç 45 gün içinde verilmesini emreder (4734 m.58/4; 4735 m.26/4). İhaleyi yapan idarenin durumu davalı Bakanlığa bildirdiği yazı [gg.aa.yyyy] tarihinde Bakanlık kayıtlarına girmiştir; yasaklama Olur'u ise [gg.aa.yyyy] tarihinde, yani [.....] gün sonra verilmiştir. Kanunun açık süresine uyulmadan kurulan işlem hukuka aykırıdır. [varsa emsal karar künyesi]

4. Şekil ve gerekçe yönünden hukuka aykırılık.

[SEÇENEK — gerekçe yok] Kararda hangi fiilin, Kanunun hangi bendine girdiği somut olarak gösterilmemiştir. Yalnız madde numarası sayılmış, fiilin tarihi, kimin tarafından ve nasıl işlendiği yazılmamıştır. Böyle bir karar hem denetimi hem de savunmamı imkânsız kılar.

[SEÇENEK — tespit belgesi yok] Yasaklamanın dayanağı olan ihaleyi yapan idarenin tespiti, yalnız [ihbar dilekçesine / bir rakip isteklinin şikâyetine / tarihsiz bir iç yazıya] dayanmaktadır. İdare fiili kendi incelemesiyle ortaya koymamış, bana bilgi vermemiş, açıklamamı istememiştir. İşlem dosyasının celbiyle bu eksiklik görülecektir.

5. Sebep yönünden hukuka aykırılık.

[SEÇENEK — 4734 m.17/a, ihaleye fesat karıştırma iddiası] İdare, [rakip istekliyle anlaşma / ihale yetkilisiyle çıkar ilişkisi] iddiasına dayanmaktadır. Dosyada bu iddiayı yer, zaman ve kişi göstererek ispatlayan bir delil yoktur. Fiyatların birbirine yakın olması ya da [benzer bir teknik iz] tek başına yeterli değildir; istekliler arasında somut bir bağ ve irade birliği gösterilmelidir. [Aynı olay nedeniyle yürütülen soruşturmada gg.aa.yyyy tarihinde kovuşturmaya yer olmadığına karar verildi / açılan davada beraat ettim.]

[SEÇENEK — 4734 m.17/c, sahte belge iddiası] Sahte olduğu ileri sürülen [iş deneyim belgesi / bilanço / imza sirküleri / teminat mektubu], [düzenleyen kurum veya kişi] tarafından düzenlenmiş ve bana bu hâliyle verilmiştir. Belgenin sahteliğini bilmem mümkün değildi; [düzenleyen hakkında suç duyurusunda bulundum, belge ektedir]. Belgenin sahte olup olmadığı da bilirkişi incelemesiyle saptanmamıştır.

[SEÇENEK — 4734 m.17/d, birden fazla teklif iddiası] Teklif veren [diğer şirket] ile aramızda ortaklık, yönetim ya da sermaye bağı yoktur; ticaret sicil kayıtları bunu gösteriyor. Aynı tüzel kişilerin aynı ihaleye teklif vermesi, kendi adına veya başkası adına birden fazla teklif sayılamaz.

[SEÇENEK — sözleşme imzalanmadı, 4734 m.58/1 ikinci hâl] Sözleşmeye davet yazısı bana [hiç / usulsüz olarak / gg.aa.yyyy tarihinde] tebliğ edildi. Sözleşmeyi imzalayamamamın sebebi [doğal afet / genel salgın / idarenin ihale dokümanında olmayan bir şart istemesi / kesin teminat mektubunun bankaca geç düzenlenmesi] olup kusurum yoktur. Kanun bu hâlde yasaklamayı mücbir sebep hâlleri dışında öngörür.

[SEÇENEK — 4735 m.25, sözleşmenin uygulanması] İdarenin dayandığı [eksik imalat / gecikme / idareye zarar verme] iddiası 25. maddedeki bende uymamaktadır. Gecikmenin sebebi [yer tesliminin geç yapılması / hakedişlerin ödenmemesi / idarenin proje değişikliği] olup idareden kaynaklanmıştır;

yazışmalar ektedir.

[SEÇENEK — geç ve aynı olguya dayalı yasaklama] Yasaklamaya konu olay [gg.aa.yyyy] tarihlidir. İdare o tarihte işlem yapmamış, [hukuk birimi görüşüyle yasaklamaya gerek görmemiş / benimle yeni sözleşme imzalamış / işin kabulünü yapmış], ben de bu süreçte kamu ihalelerine katılmaya devam ettim. Yıllar sonra, yeni ve somut bir tespit ortaya konmadan aynı olaya dayanılarak verilen yasaklama, hukuki güvenlik ilkesine aykırıdır.

6. Konu yönünden hukuka aykırılık: süre ve kapsam.

[SEÇENEK — süre ölçsüz] Kanun yasaklama süresinin "fiil veya davranışlarının özelliğine göre" belirlenmesini ister (4734 m.58/1). Kararda üst sınır olan [2 yıl / 1 yıl] seçilmiş, fakat neden alt sınırdan ayrıldığı açıklanmamıştır. İhalenin [küçük bedelli / kısa süreli] olduğu, idarenin bir zarara uğramadığı, daha önce hakkımda hiçbir yaptırım bulunmadığı gözetilmemiştir.

[SEÇENEK — ortak olarak yasaklandınız] Kanun, sermaye şirketinde yalnız sermayenin yarısından fazlasına sahip ortakların yasaklanmasını öngörür (4734 m.58/2; 4735 m.26/2). Ticaret sicil kayıtlarına göre şirketteki payım %[.....]'dir; şirket şahıs şirketi değildir. Hakkımdaki yasaklama bu nedenle kanuni dayanaktan yoksundur.

[SEÇENEK — ortağı olduğunuz başka şirket yasaklandı] 58. maddenin ikinci fıkrasının ikinci cümlesi, yalnız birinci fıkraya göre yasaklanan, yani yasak fiili bizzat işleyen kişinin ortak olduğu şirketlere uygulanır. Yasak fiili [.....] işlemiştir; şirketimiz onun değil, onun ortağı [.....]'nın ortak olduğu bir şirkettir. Yasaklama zinciri bu şekilde uzatılamaz. [varsa emsal karar künyesi] [Ayrıca / Ya da] yasak fiili işleyen kişinin şirketimizin sermayesinin yarısından fazlasına sahip olmadığı [sicil kaydı] ile sabittir.

7. Maksat yönünden hukuka aykırılık. [SEÇENEK] Yasaklama sürecini başlatan bildirim, benim [gg.aa.yyyy] tarihinde aynı idareye karşı yaptığım [şikâyet / itirazın şikâyet / alacak davası] üzerine [.....] gün sonra yapılmıştır. Tarihlerin bu sırası, yasaklamanın kamu yararı yerine beni ihalelerden uzaklaştırma amacıyla kullanıldığını gösteriyor.

8. Ceza yargılamasıyla ilişki. [SEÇENEK] Aynı olay nedeniyle [.....] Cumhuriyet Başsavcılığının [soruşturma no] sayılı dosyasında [soruşturma sürüyor / kovuşturmayla yer olmadığı kararı verildi / kamu davası açıldı / beraat

kararı verildi]. 4734 sayılı Kanunun 59. maddesi ceza yargılamasından doğan yasakları ayrıca düzenler; bu idari yasaklama ise fiilin idarece ayrıca ve somut delille ispatını gerektirir. Ceza dosyasındaki tanık beyanları ve bilirkişi raporlarının mahkemenizce getirtilmesini ve aynı maddi olayın değerlendirilmesinde gözetilmesini istiyorum (İYUK 20).

9. Yürütmenin durdurulması istemi. İki şart birlikte gerçekleşmiştir (İYUK 27/2).

Telafisi güç veya imkânsız zarar: Yasak, bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerini kapsıyor. Şirketin son [üç] yıllık cirosunun yaklaşık %[.....]'i kamu ihalelerinden geliyor (mali tablolar ektedir). [gg.aa.yyyy] tarihinde teklif vereceğim [ihale kayıt numarası] ihalesi dahil, yasak süresince hiçbir kamu ihalesine giremeyeceğim. [.....] çalışanın istihdamı, banka kredileri ve teminat mektubu limitleri bu işlere bağlı. [Kararla birlikte ortaklar ve ortağı olduğum şirketler de yasaklandı.] Dava sonunda iptal kararı alsam bile kaçırılan ihaleler geri gelmez.

Açık hukuka aykırılık: Yukarıda [3. / 5. / 6.] maddede açıkladığım [yetkisizlik / 45 günlük sürenin aşılması / fiilin ispat edilmemesi / ortaklık payının yasal oranın altında olması] dosya üzerinden ilk bakışta görülebilecek niteliktedir.

[SEÇENEK — çok yakın bir ihale varsa: savunma alınmadan] [gg.aa.yyyy] tarihli ihaleye katılamazsam bu ihale yönünden işlemin etkisi tükenecektir. Bu nedenle yürütmenin, savunma alındıktan sonra yeniden karar verilmek üzere savunma alınmadan durdurulmasını istiyorum (İYUK 27/2).

[SEÇENEK — teminatsız] Durumun gereğine göre teminat aranmadan karar verilmesini; teminat istenecekse, tutarının şirketin mali durumu gözetilerek belirlenmesini istiyorum (İYUK 27/6).

10. İşlem dosyasının getirtilmesi. İhaleyi yapan idarenin tespit yazısının, bu yazının davalı Bakanlık kayıtlarına giriş tarihini gösteren evrakın, yasaklama Olur'unun ve Resmî Gazete'ye gönderme yazısının işlem dosyasıyla birlikte davalıdan istenmesini talep ediyorum (İYUK 16/5, 20). 45 günlük sürenin hesabı bu evraka bağlıdır.

HUKUKİ NEDENLER: Anayasa m.125; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu m.2/1-a, 7, 11, 16/5, 20, 20/A, 27, 32; 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu m.17, 58, 59; [sözleşme aşamasındaysa] 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri

Kanunu m.10, 25, 26; ilgili mevzuat.

DELİLLER: Yasaklama Olur'u ve Resmî Gazete ilanı; tebliğ belgesi; ihale dokümanı, teklif dosyası ve [varsa] sözleşme; ihaleyi yapan idarenin tespit yazısı ve Bakanlığa bildirim evrakı; tarafların yazışmaları; ticaret sicil gazeteleri ve ortaklık yapısını gösteren belgeler; son üç yılın mali tabloları ve kamu ihalelerinden elde edilen gelirin dökümü; katılınacak ihalelerin ilanları; [varsa] ceza soruşturma veya kovuşturma dosyası; bilirkişi incelemesi ve her türlü yasal delil.

DURUŞMA İSTEMİ: [İsteniyorsa:] Davanın duruşmalı görülmesini istiyorum (İYUK 17).

SONUÇ VE İSTEM: Açıklanan nedenlerle;

1. Dava konusu yasaklama işleminin [savunma alınmaksızın ve] teminatsız olarak yürütmesinin durdurulmasına,
 2. Dava konusu yasaklama işleminin iptaline,
 3. Mahkemeniz yasaklamayı gerektiren bir fiil bulunduğu kanaatine varsa bile, sürenin fiilin özelliğine göre belirlenmemiş olması nedeniyle işlemin bu yönden iptaline,
 4. [Ortak davacı yönünden] Kanunun aradığı sermaye oranı bulunmadığından, işlemin davacı ortak hakkındaki kısmının iptaline,
 5. Yargılama giderleri ile vekâlet ücretinin davalı idareye yükletilmesine,
 6. [İsteniyorsa] duruşma yapılmasına
- karar verilmesini saygıyla arz ederim.

[gg.aa.yyyy]

Davacı [Şirket unvanı] Yetkilisi [/ Davacı Vekili]

[Ad Soyad / İmza / Kaşe]

EKLER:

1. Yasaklama Olur'u, tebliğ belgesi ve Resmî Gazete ilanı
2. İhale dokümanı, teklif ve [varsa] sözleşme
3. İdareyle yazışmalar
4. Ticaret sicil gazeteleri, imza sirküleri, yetki belgesi

5. Mali tablolar ve kamu ihalesi gelir dökümü
6. Katılınacak ihalelerin ilanları
7. [varsa] Ceza dosyasına ait belgeler
8. [varsa] Vekâletname
9. Dilekçe ve eklerin davalı sayısından bir fazla örneği